

Ю. В. Зубель*аспирант кафедры гражданского права
Белорусского государственного университета*

К ВОПРОСУ О НЕОБХОДИМОСТИ СОБЛЮДЕНИЯ ПРЕИМУЩЕСТВЕННОГО ПРАВА ПОКУПКИ ДОЛИ УЧАСТНИКА ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ПРИ ЕЕ ДАРЕНИИ

Проведем правовой анализ дарения доли (части доли) участника общества с ограниченной ответственностью (далее – Общество) на предмет необходимости соблюдения преимущественного права покупки доли (части доли) при его осуществлении.

Советское гражданское законодательство ограничивало сферу применения договора дарения. Так, например, предметом договора дарения могли быть только вещи. В Гражданском кодексе Республики Беларусь от 07.12.1998 г. № 218-3 (далее – ГК) наряду с вещами предметом договора дарения может быть как имущественное право (требование), так и освобождение от обязанности (ст. 543 ГК). Следовательно, заключить договор дарения доли (части доли) возможно.

Если в отношении иных форм отчуждения доли еще допустимо рассуждать об обязательности соблюдения преимущественного права покупки доли (части доли) участника Общества, то в отношении дарения такое рассуждение лишено смысла. Это объясняется способом защиты преимущественного права и его соотношением с сущностью и правовой природой дарения. Так, в силу ч. 7 ст. 98 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» от 09.12.1992 г. № 2020-ХІІ (далее – Закон) защита преимущественного права обеспечивается путем предъявления требования о переводе прав и обязанностей приобретателя по сделке на лиц, преимущественное право которых было нарушено. Осуществить подобный перевод прав при заключении договора дарения доли (части доли) невозможно, так как у участника Общества не существует права требовать дарения или продажи ему доли, принадлежащей другому участнику, в случае желания другого участника подарить ее третьему лицу.

В Российской Федерации (далее – РФ) данная точка зрения отражена не только в литературе, но и закреплена в подп. «б» п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ от 09.12.1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона “Об обществах с ограниченной ответственностью”»: на случаи безвозмездной передачи

участником принадлежащей ему доли третьему лицу право преимущественной покупки не распространяется.

Таким образом, дарение доли (части доли) представляет собой отличную возможность для обхода преимущественного права. Российский ученый Р. С. Фатхутдинов в своей монографии указывает на встречающуюся на практике комбинацию дарения участником Общества минимальной части своей доли с последующей продажей ее оставшейся части. Так, одаряемый становится участником Общества в результате получения подаренной ему части доли. Приобретенный им статус позволяет ему купить оставшуюся часть доли без соблюдения правил о преимущественном праве, которые действуют исключительно в случаях продажи доли (части доли) третьим лицам, а не участникам Общества.

С целью предотвращения такой ситуации можно:

1) подать заявление в суд о признании заключенного договора дарения мнимой сделкой;

или

2) предусмотреть в Уставе Общества запрет или иное ограничение дарения доли (части доли).

Таким образом, следует отметить, что преимущественное право покупки доли (части доли) не действует при дарении доли (части доли) в уставном фонде Общества. Вследствие этого на практике существуют случаи обхода участником Общества преимущественного права покупки именно посредством заключения договора дарения доли (части доли).